

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №100

«21» июля 2014 г.

г. Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы Т.В. Лопаткина,

члены Комиссии: И.В. Волохина – главный специалист-эксперт отдела рекламы;

Е.А. Скоп – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы;

рассмотрев дело № 100, возбужденное в отношении Индивидуального предпринимателя Шадрин Д.С. (ИНН 540789072590; юридический адрес: 630132. г. Новосибирск, ул. Галуцака, д.1, оф.1; фактический адрес: г. Новосибирск, ул. Галуцака, д.4, оф.8) по факту распространения рекламы посредством использования подвижной радиотелефонной связи, с признаками нарушения:

- ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе», согласно которой распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы. При этом реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

в отсутствии:

заявителя – абонента номеров «...», «...»

представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ИП Шадрин Д.С.

УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило обращение физического лица (вх.№2666э от 30.09.2013г.) по факту получения в сентябре 2013г. смс-сообщений рекламного характера без согласия абонента, а именно.

09.09.2013г. в 14.37ч. на телефонный номер абонента «...» и 11.09.2013г. в 15.19ч. на номер «...» поступили смс-сообщения одного содержания: «Помощь в получении кредита. Ставка от 19%. Решение от часа. «...»».

Согласно представленным документам заявитель является абонентом номера «...» по договору о предоставлении услуг связи МТС от 08.01.2009г., и абонентом номера «...» по договору на предоставление услуг сети сотовой радиотелефонной связи №«...».

В соответствии с п.1 ст.3 ФЗ «О рекламе», реклама - информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых

средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Объектом рекламирования может быть товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Товар, согласно п.3 ст.3 ФЗ «О рекламе», - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Как следует из ст. 2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» для целей данного Федерального закона используются следующие основные понятия:

- абонент - пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации;

- электросвязь - любое излучение, передача или прием знаков, сигналов, голосовой информации, письменного текста, изображений, звуков или сообщений любого рода по радиосистеме, проводной, оптической и другим электромагнитным системам.

Соответственно, термин «реклама», примененный в п. 1 ст. 18 ФЗ «О рекламе», предполагает значение, отличающееся от общего определения, данного в ст. 3 этого же Закона, а именно в нем отсутствует такой признак рекламы, как ее адресованность неопределенному кругу лиц. Информация, передаваемая посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, всегда предполагает индивидуализированного (посредством абонентского номера или уникального кода идентификации) абонента, который ее получает.

Под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

Поскольку указанное смс-сообщение направлено на привлечение внимания к объекту рекламирования формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, и не содержит указания на конкретного субъекта получения, в соответствии с ФЗ «О рекламе» оно является рекламой.

Согласно ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе», распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы. При

этом реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Как указывает заявитель, согласие на получение им рассматриваемой рекламы не давалось. Следовательно, данная реклама указывает на нарушение ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе».

Ответственность за несоблюдение требований ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель (ч. 7 ст. 38 ФЗ «О рекламе»).

Рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (п.7 ст.3 ФЗ «О рекламе»).

Как следует из материалов проверки, рассматриваемое смс-сообщение, содержит номер «...», принадлежащий ООО «Капитал плюс». Согласно справочно-информационной базе 2 GIS офис данной организации находится по адресу: Красный проспект, 82, оф.326.

Вместе с тем, номер телефона «...», указанный в содержании смс-сообщения выделен ООО «Капитал плюс» на основании дополнительного соглашения №1 к договору о предоставлении услуг фиксированной телефонной связи №«...», заключенного с ОАО «МТС».

Предметом данного договора является предоставление ООО «Капитал плюс» услуги «Бесплатный вызов 8-800» с выделением многоканальных номеров.

номер <...> указанный в детализациях номер «...» принадлежит, используемому ОАО «МТТ» смс-центру для рассылки смс-сообщений клиентов.

Согласно ответу ОАО «МТТ», на номера заявителя в указанное время пересылались сообщения клиента ИП Шадрин Д.С. (ИНН 540789072590; юридический адрес: 630132. г. Новосибирск, ул. Галуцака, д.1, оф.1; фактический адрес: г. Новосибирск, ул. Галуцака, д.4, оф.8).

В материалах данного дела имеется пояснение ИП Шадрин Д.С., в котором он сообщает, что в 2013г. предоставлял услугу «рекламная смс-рассылка». Одни из клиентов является «...» по договору с указанным лицом со стороны ИП Шадрин Д.С. предоставлялась только техническая возможность отправки смс-сообщений. Телефонной базой абонентов ИП Шадрин Д.С. не имеет. По договору с «...» вся ответственность за осуществление смс-рассылки возложена на «...».

Комиссией Новосибирского УФАС России при анализе указанного договора установлено, что данный договор заключен между ООО «Лайм» в лице директора «...» (Исполнитель) и «...» (Заказчик).

Согласно условиям данного договора Исполнитель предоставляет Заказчику техническую возможность подключения Заказчика к центру передачи смс-сообщений, ответственному за доставку смс-сообщений Абонентам и от Абонентов Заказчику доступ для отправки смс-сообщений.

При этом, ИП Шадрин не является стороной по данному договору. Следовательно, факт наличия данного договора не относится к материалам рассматриваемого дела.

Таким образом, рекламораспространителем рассматриваемой рекламы, в действиях которого имеется нарушение ч.1 ст.18 Федерального закона «О рекламе» является ИП Шадрин Д.С.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия, руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» №38-ФЗ от 13 марта 2006г. и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

РЕШИЛА:

1. Признать информацию следующего содержания: «Помощь в получении кредита. Ставка от 19%. Решение от часа. «...»», распространенную посредством использования подвижной радиотелефонной связи 09.09.13г. в 14:37 часов на телефонный номер абонента «...», 11.09.2013г. в 15:19 часов на телефонный номер абонента «...» ненадлежащей рекламой,

а ИП Шадрин Д.С. нарушившим требования ч.1 ст.18 ФЗ «О рекламе», согласно которой распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы. При этом реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

2. Выдать ИП Шадрин Д.С. (ИНН 540789072590; юридический адрес: 630132. г. Новосибирск, ул. Галуцака, д.1, оф.1; фактический адрес: г. Новосибирск, ул. Галуцака, д.4, оф.8) предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Новосибирского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «4» августа 2014 г.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

_____ Т.В. Лопаткина

Члены Комиссии

_____ И.В. Волохина

ПРЕДПИСАНИЕ
О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«4» августа 2014г.

г. Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы Т.В. Лопаткина,

члены Комиссии: И.В. Волохина – главный специалист-эксперт отдела рекламы;

Е.А. Скоп – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы;

на основании своего решения от «4» августа 2014г. по делу № 100 о признании рекламы, распространенной в сентябре 2013г. на номер «...» посредством использования подвижной радиотелефонной связи без согласия абонента, ненадлежащей,

в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1,3 статьи 36 Федерального закона от 13 марта 2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту – Федеральный закон «О рекламе»), пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Индивидуальному предпринимателю Шадрину Д.С. (ИНН 540789072590; юридический адрес: 630132. г. Новосибирск, ул. Галушцака, д.1, оф.1; фактический адрес: г. Новосибирск, ул. Галушцака, д.4, оф.8) в пятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно, не допускать распространение рекламы с нарушением:

части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», согласно которой распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы. При этом реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламодатель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламодатель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием,

в том числе следующего содержания: «Помощь в получении кредита. Ставка от 19%. Решение от часа. «...»».

2. Индивидуальному предпринимателю Шадрину Д.С. (ИНН 540789072590; юридический адрес: 630132. г. Новосибирск, ул. Галуцака, д.1, оф.1; фактический адрес: г. Новосибирск, ул. Галуцака, д.4, оф.8) представить в адрес Новосибирского УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания в десятидневный срок со дня получения настоящего предписания.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Новосибирское УФАС России вправе в соответствии с частью 2.4. статьи 19.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях наложить административный штраф на должностных лиц в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии _____ Т.В. Лопаткина

Члены Комиссии _____ И.В. Волохина

_____ Е.А. Скоп

ПРЕДПИСАНИЕ №2-100

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

«4» августа 2014г.

г. Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы Т.В. Лопаткина,

члены Комиссии: И.В. Волохина – главный специалист-эксперт отдела рекламы;

Е.А. Скоп – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы;

на основании своего решения от «4» августа 2014г. по делу № 100 о признании рекламы, распространенной в сентябре 2013г. на номер «...» посредством использования подвижной радиотелефонной связи без согласия абонента, ненадлежащей,

в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1,3 статьи 36 Федерального закона от 13 марта 2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту – Федеральный закон «О рекламе»), пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным

органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Индивидуальному предпринимателю Шадрину Д.С. (ИНН 540789072590; юридический адрес: 630132. г. Новосибирск, ул. Галуцака, д.1, оф.1; фактический адрес: г. Новосибирск, ул. Галуцака, д.4, оф.8) в пятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно, не допускать распространение рекламы с нарушением:

части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», согласно которой распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы. При этом реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием,

в том числе на номер «...» следующего содержания: «Помощь в получении кредита. Ставка от 19%. Решение от часа. «...»».

2. Индивидуальному предпринимателю Шадрину Д.С. (ИНН 540789072590; юридический адрес: 630132. г. Новосибирск, ул. Галуцака, д.1, оф.1; фактический адрес: г. Новосибирск, ул. Галуцака, д.4, оф.8) представить в адрес Новосибирского УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания в десятидневный срок со дня получения настоящего предписания.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Новосибирское УФАС России вправе в соответствии с частью 2.4. статьи 19.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях наложить административный штраф на должностных лиц в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

_____ Т.В. Лопаткина

Члены Комиссии

_____ И.В. Волохина

_____ Е.А. Скоп